

Комиссия Пензенского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Управления) в составе:

«...»

при участии:

со стороны государственного заказчика – Муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства г. Пензы»:

«...»

в отсутствие представителей ООО «Стройтехгрупп» (о времени и месте рассмотрения настоящей жалобы общество уведомлено надлежащем образом);

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройтехгрупп» (Бр. Башиловых ул., 15/4, оф. 52, г. Оренбург, 460022) на положения документации при проведении открытого конкурса «Выполнение полного комплекса работ по строительству объекта: "Многоквартирные жилые дома для граждан, расселяемых из многоквартирных жилых домов, признанных аварийными и подлежащими сносу в 2016 - 2017 гг. в г. Пенза" (под ключ)» (извещение № 0355300047915000081 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru 09.11.2015, изменения от 11.11.2015), проводимого муниципальным заказчиком - Муниципальным казенным учреждением «Управление капитального строительства г. Пензы» (далее – муниципальный заказчик) (далее – заказчик, МКУ «Управление капитального строительства г. Пензы»), руководствуясь Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

30 ноября 2015 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области поступила жалоба ООО «Стройтехгрупп» на положения документации при проведении открытого конкурса «Выполнение полного комплекса работ по строительству объекта: «Многоквартирные жилые дома для граждан, расселяемых из многоквартирных жилых домов, признанных аварийными и подлежащими сносу в 2016 - 2017 гг. в г. Пенза» (под ключ)» (извещение № 0355300047915000081 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru 09.11.2015, изменения от 11.11.2015), проводимого муниципальным заказчиком - МКУ «Управление капитального строительства г. Пензы».

По мнению Заявителя, заказчиком при проведении открытого конкурса нарушены положения Закона о контрактной системе, а именно:

1. в нарушение части 4, части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе в проекте контракта отсутствует установление штрафа в виде фиксированной суммы;
2. необоснованно установлено оформление разрешения на строительство, как обязанность подрядчика, что противоречит части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса;
3. в документации об открытом конкурсе содержится указание на товарные знаки, при этом не соблюдено обязательное условие о включении в описание объекта закупки слов «или эквивалент», предусмотренное пунктом 1, части 1, статьи 33 Закона о контрактной системе, а заказчиком используются слова «или аналог».

Заседание Комиссии Управления назначено на 04 декабря 2015 года, изучив представленные документы и сведения, в связи с необходимостью их дополнительного анализа Комиссией Управления был объявлен перерыв в рассмотрении жалобы до 12 часов 30 минут 07.12.2015.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились по основаниям, изложенным в отзыве на жалобу от 04.12.2015 № 2634, считают жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона контрактной системы внеплановой проверки, Комиссия Управления установила следующее.

09.11.2015 государственным заказчиком МКУ «Управление капитального строительства г. Пензы» на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение № 0355300047915000081, а также документация о проведении электронного аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 576 207 741,62 рублей.

Согласно части 1 статьи 48 Закона о контрактной системе под открытым конкурсом понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого конкурса, конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые требования.

В извещении об осуществлении закупки должна содержаться информация, предусмотренная частью 3 статьи 49 Закона о контрактной системе.

Конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать информацию, установленную статьей 50 Закона о контрактной системе.

Согласно части 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее – Правила) утверждены Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063.

Из части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе следует, что в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 5 Правил за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;
- в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;
- г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Пунктом 11.5 проекта контракта установлено следующее: «в случае невыполнения или ненадлежащего выполнения муниципальным заказчиком обязанностей, предусмотренных настоящим Контрактом, последний обязуется выплатить Подрядчику штраф в размере _____ руб., рассчитанный в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 1063 от 25.11.2013».

В соответствии с частью 7 статьи 34 Закона о контрактной системе пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения

обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Из пункта 5 Правил следует, что за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;
- в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;
- г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Согласно пункту 11.3 проекта контракта «в случае невыполнения или ненадлежащего выполнения Подрядчиком обязанностей, предусмотренных настоящим Контрактом, последний обязуется выплатить Заказчику штраф в размере _____ руб., рассчитанный в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 1063 от 25.11.2013».

Исходя из буквального толкования частей 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, фиксированная сумма штрафа устанавливается в контракте, следовательно, заказчик должен рассчитать и указать фиксированную сумму штрафа при подписании контракта, в связи, с чем Комиссия Управления не усматривает в действиях заказчика нарушения частей 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

В соответствии с Федеральным законом от 21.07.2007 № 185 «О фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» была создана государственная корпорация Фонд содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства (далее - Фонд).

В соответствии с частью 2.1 статьи 20 Федерального закона от 21.07.2007 № 185-ФЗ

«О фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» (в редакции, действующей с 30.06.2015), законом субъекта Российской Федерации может быть предусмотрено, что **средства бюджета субъекта Российской Федерации, полученные за счет средств Фонда и предусмотренные в бюджете субъекта Российской Федерации на переселение граждан из аварийного жилищного фонда, могут направляться субъектом Российской Федерации** на приобретение жилых помещений в многоквартирных домах (в том числе в многоквартирных домах, строительство которых не завершено, включая многоквартирные дома, строящиеся (создаваемые) с привлечением денежных средств граждан и (или) юридических лиц) или в жилых домах, указанных в пункте 2 части 2 статьи 49 Градостроительного кодекса Российской Федерации, либо **на строительство указанных домов на основании соответствующего гражданско-правового договора, государственного контракта, заключенного субъектом Российской Федерации, в соответствии с региональной адресной программой по переселению граждан из аварийного жилищного фонда.**

Постановлением Администрации города Пензы от 10.10.2014 № 1179/1 была утверждена муниципальная адресная программа «Переселение граждан из аварийного жилищного фонда на территории города Пензы на 2013-2017 годы», которая вступила в силу с 01.01.2015, а также определены исполнители данной программы.

Функции муниципального заказчика по контракту от 28.01.2015 № 2015.30410 на выполнение полного комплекса работ по строительству объекта «Многоквартирные жилые дома для граждан, выселяемых из многоквартирных жилых домов, признанных аварийными и подлежащими сносу были переданы МКУ «Управление капитального строительства г. Пензы» согласно Постановлению Администрации города Пензы от 26.02.2015.

Частью 1 статьи 51 Градостроительного кодекса РФ предусмотрено получение разрешения на строительство, которое представляет собой документ, подтверждающий соответствие проектной документации требованиям градостроительного плана земельного участка или проекту планировки территории и проекту межевания территории и дающий застройщику право осуществить строительство, реконструкцию объектов капитального строительства.

Исходя из статьи 1 Градостроительного кодекса РФ, застройщик - физическое или юридическое лицо, обеспечивающее на принадлежащем ему земельном участке или на земельном участке иного правообладателя (**которому** при осуществлении бюджетных инвестиций в объекты капитального строительства государственной (муниципальной) собственности органы государственной власти (государственные органы), Государственная корпорация по атомной энергии "Росатом", Государственная корпорация по космической деятельности "Роскосмос", **органы управления государственными внебюджетными фондами или органы местного самоуправления передали** в случаях, установленных бюджетным законодательством Российской Федерации, **на основании соглашений свои полномочия государственного (муниципального) заказчика**) строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, а также выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации для их строительства, реконструкции, капитального ремонта.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 39.10 Земельного кодекса **земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, могут быть предоставлены в безвозмездное пользование лицам, с которыми** в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" **заключены гражданско-правовые договоры на строительство или реконструкцию объектов недвижимости**, осуществляемые полностью за счет средств федерального бюджета, средств бюджета субъекта Российской Федерации или средств местного бюджета, на срок исполнения этих договоров.

Пунктом 5.2 проекта муниципального контракта установлена обязанность подрядчика оформить в безвозмездное срочное пользование земельный участок для строительства объекта.

В соответствии с пунктом 1 частью 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. **Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент"**, за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Как следует из документации о закупке при выполнении работ предполагается использовать товары, которые не являются предметом закупки. В пункте 16 Информационной карты (примечание) установлено, что указание на все товарные знаки в документации, техническом задании следует читать со словами «или эквивалент».

Принимая во внимание вышеуказанные обстоятельства, при проведении Комиссией Управления внеплановой проверки не установлено несоответствие документации о проведении открытого конкурса требованиям Закона о контрактной системе.

На основании изложенного Комиссия Управления считает жалобу ООО «Стройтехгрупп» необоснованной.

Учитывая изложенное и руководствуясь частью 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Управления

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройтехгрупп» на положения документации при проведении открытого конкурса «Выполнение полного комплекса работ по строительству объекта: «Многоквартирные жилые дома для граждан, расселяемых из многоквартирных жилых домов, признанных аварийными и подлежащими сносу в 2016 - 2017 гг. в г. Пенза» (под ключ)» (извещение № 0355300047915000081 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru 09.11.2015, изменения от 11.11.2015), проводимого государственным заказчиком - Муниципальным казенным учреждением «Управление капитального строительства г. Пензы» необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.